

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. Zakup energii elektrycznej na potrzeby Mazowieckiego Centrum Sztuki Współczesnej „Elektrownia“.

W związku z pytaniami skierowanymi do Zamawiającego w postępowaniu przetargowym pn. ZAKUP ENERGII ELEKTRYCZNEJ NA POTRZEBY MAZOWIECKIEGO CENTRUM SZTUKI WSPÓŁCZESNEJ „ELEKTROWNIA” działając na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r, poz. 1843), Zamawiający udzielił następującej odpowiedzi:

Pytanie 1. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji czy Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy drogą korespondencyjną.

Odpowiedź na pytanie 1:

Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy drogą korespondencyjną.

Pytanie 2. Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

a) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów sprzedaży energii elektrycznej?

Odpowiedź na pytanie 2a):

Dostawa energii na rzecz Zamawiającego obecnie realizowana jest na podstawie umowy tymczasowej z PGE Obrót nr, okres wypowiedzenia umowy wynosi

b) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?

Odpowiedź na pytanie 2b):

Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązującą umowę na dostawę energii elektrycznej, po wyborze nowego dostawcy.

Pytanie 3. Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaże niezbędne dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy? Dokument zawierający niezbędne dane stanowić będzie również załącznik do umowy.

Wyłoniony Wykonawca będzie potrzebował do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy:

a) danych dla każdego punktu poboru:

- nazwa i adres firmy;
- opis punktu poboru;
- adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
- grupa taryfowa ;
- planowane roczne zużycie energii;
- numer licznika;
- Operator Systemu Dystrybucyjnego;
- nazwa dotychczasowego Sprzedawcy;
- numer aktualnie obowiązującej umowy;
- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
- numer ewidencyjny PPE;
- czy jest to pierwsza czy kolejna zmiana sprzedawcy;

b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:

- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy;
- dokument nadania numeru NIP;
- dokument nadania numeru REGON;
- KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka;
- dokument potwierdzający umocowanie danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa.

Jednocześnie informujemy, że OSD może odrzucić zgłoszenia umów sprzedaży zawierające błędne dane, skutkiem czego może okazać się konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 5 ust. 2a pkt 1 lit b) ustawy Prawo energetyczne.

Odpowiedź na pytanie 3:

Zamawiający przekaże wybranemu Wykonawcy wskazane dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy

Pytanie 4. Wykonawca zwraca się z prośbą o podanie dokładnej daty rozpoczęcia sprzedaży tj. dzień, miesiąc, rok.

Odpowiedź na pytanie 4:

Dokładna data rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej będzie znana po przeprowadzeniu postępowania. Po wyborze oferty Zamawiający bezwzględnie wypowie obecnie obowiązującą umowę na dostawę energii, o której mowa w odpowiedzi na pyt. 2 a), dostawa energii przez

nowego dostawcę ma być świadczona od dnia podpisania umowy, które nastąpi po upływie dniowego terminu wypowiedzenia dotychczasowej umowy.

Pytanie 5. Czy Zamawiający udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa do zgłoszenia w imieniu Zamawiającego zawartej umowy sprzedaży energii elektrycznej do OSD oraz wykonania czynności niezbędnych do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy u OSD według wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę? W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający ponosić będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

Odpowiedź na pytanie 5:

Po wyborze oferty Zamawiający udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa do zgłoszenia w imieniu Zamawiającego zawartej umowy sprzedaży energii elektrycznej do OSD oraz wykonania czynności niezbędne do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy u OSD według wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę.

Pytanie 6. Wykonawca zwraca się z prośbą o podanie grup taryfowych oraz mocy umownych dla poszczególnych PPE.

Odpowiedź na pytanie 6:

Zgodnie z dotychczasowymi umowami na dostawę energii poszczególnym PPE przypisano grupy taryfowe:

Kopernika 1: B23,

Traugutta 53: C-11.

Pytanie 7. dot. § 8 Zwracamy się z prośbą o wprowadzenie do Wzoru Umowy zapisu o treści: „ Za dzień zapłaty uznaje się datę wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy.”

W ramach wyjaśnień, informujemy iż zgodnie z obecnie obowiązującymi zasadami w obrocie gospodarczym za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu, któremu należna jest zapłata. Sprawę tę reguluje także art. 19a ust. 5 pkt.4 ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów usług (Dz. U. z dnia 2011. Nr 177. Poz1054 z późn. zm.).

Odpowiedź na pytanie 7:

Zamawiający wprowadzi zmianę do § 8 umowy. Zmieniony projekt umowy zostanie w dniu dzisiejszym zamieszczony na stronie internetowej na, której zamieszczono ogłoszenie o zamówieniu.

Pytanie 8. dot. § 10 ust. 2

Informujemy, że zgodnie z zapisami Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej (IRiESD) poszczególnych OSD, zatwierdzonych przez Prezesa URE, do rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej konieczne jest zgłoszenie umowy do OSD, przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy oraz przyjęcie umowy do realizacji przez OSD. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie zapisu do treści: „Umowa wchodzi w życie w zakresie każdego punktu poboru z dniem, lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD”.

Odpowiedź na pytanie 8:

Zamawiający zmienia § 10 w oryginale umowy, który otrzymuje brzmienie:

„ § 10

Okres obowiązywania Umowy

1. Strony ustalają, że rozpoczęcie sprzedaży energii elektrycznej nastąpi z upływem terminu obowiązywania dotychczasowej umowy na sprzedaż energii elektrycznej dla Zamawiającego.
2. Umowa zawarta zostaje na czas określony – 24 miesiące od dnia wejścia w życie umowy.
3. Umowa wchodzi w życie w terminie 30 dni od dnia jej podpisania.“

Zmieniony projekt umowy zostanie w dniu dzisiejszym zamieszczony na stronie internetowej na, której zamieszczono ogłoszenie o zamówieniu.

Pytanie 9. Dotyczy § 12 ust. 1 i 2 Wzoru Umowy. Wykonawca zwraca się o wykreślenie przedmiotowych zapisów ze względu, że na taką ewentualność zabezpieczyliście się Państwo zapisami § 8 ust. 1 pkt. 2.

Należy również tu zauważyć że przedmiotowe zapisy są zdublowane .

Odpowiedź na pytanie 8:

Zamawiający nie zmieni wskazanych zapisów umowy. § 8 ust. 1 pkt. 2. mówi o przesunięciu terminu płatności w przypadku niedostarczenia faktury we wskazanym terminie, zaś § 12 ust. 1 i 2 mówi o podstawie do naliczenia kary umownej za zwłokę w dostarczeniu tejże faktury.

Pytanie 10. Dotyczy § 12 ust. 3 Wzoru Umowy.

Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym. Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie adekwatnych kar umownych lub o usunięcie wskazanych zapisów w całości. W przypadku wyrażenia zgody na rezygnację z kar umownych, zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów

do treści: „Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”. Informujemy jednocześnie, że zapisy w obecnym kształcie wpływają na wzrost ryzyka związanego z realizacją umowy po stronie Wykonawcy, co z kolei może negatywnie wpłynąć na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie 10:

Wysokość wskazanych w umowie kar umownych nie odbiega od standardowo występujących zabezpieczeń umownych. Określając wysokość kar Zamawiający wziął pod uwagę fakt, że jakakolwiek przerwa w dostawie energii może spowodować straty po stronie Zamawiającego. Kary umowne pełnią podwójne funkcje; po pierwsze jest to funkcja odszkodowawcza, po drugie kara umowna pełni również funkcję prewencyjno-represyjną, motywującą Wykonawcę do wykonania świadczenia zgodnie z ustalonymi w umowie warunkami jakościowymi i w oznaczonym w umowie terminie.

Pytanie 11. Dotyczy § 12 ust. 4 Wzoru Umowy. Zwracamy się z prośbą o określenie, iż w razie naliczenia kar umownych, Odbiorca każdorazowo wystawi Sprzedawcy notę obciążeniową.

Informujemy, że kary umowne nie podlegają opodatkowaniu VAT, w związku z czym, dla potrzeb ich prawidłowego udokumentowania, nie wystawia się faktur VAT. Dla celów rachunkowych zarówno otrzymanie kary umownej, jak i jej zapłata kwalifikowane są do pozostałej działalności operacyjnej jednostki. Jak bowiem wynika z art. 3 ust. 1 pkt 32 lit. g) Ustawy o rachunkowości, przez pozostałe koszty i pozostałe przychody operacyjne rozumie się koszty i przychody związane m.in. z odszkodowaniami i karami. Kary te należy ująć w księgach rachunkowych, a odpowiednią formą ich udokumentowania jest nota obciążeniowa. Ponadto informujemy, że ze względu na sposób działania systemu bilingowego, Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej automatycznym potrąceniu .

Odpowiedź na pytanie 11:

Zamawiający nie widzi konieczności wprowadzania do umowy w/w zapisu. Jak stwierdził pytający kwestę tę regulują przepisy prawa w tym przepisy wskazane przez pytającego. Ponadto stosowaną przez Zamawiającego (jak i inne jednostki sektora finansów publicznych) forma obciążania karami umownymi są noty obciążeniowe.

Pytanie 12. Zwracamy się z prośbą o zmianę § 13 ust. 1 wzoru umowy

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić taryfę danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w Ofercie Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieujętych w Ofercie,

oznaczały będą zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie następującego zapisu: „Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”

Odpowiedź na pytanie 12:

Zamawiający wprowadzi zmianę do § 13 ust. 1 umowy. Zmieniony projekt umowy zostanie w dniu dzisiejszym zamieszczony na stronie internetowej na, której zamieszczono ogłoszenie o zamówieniu.

W związku z powyższymi odpowiedziami Zamawiający modyfikuje SIWZ w zakresie udzielonych odpowiedzi.